

Assim, não pode o intérprete fazer o que a lei não disse.

OUTRO ARTIGO
PARTE DE OUTRO ARTIGO

HORAS EXTRAS E NOTURNAS NOS REGIMES

12X24, 12X36, 24X24 E 24X48

Paulo Mont' Alverne Frota (*)

O tema ora abordado interessa a empregadores, empregados, fiscais e agentes do Ministério do Trabalho, contadores, advogados, serviços de cálculos de juntas de conciliação e julgamento e, principalmente, a juízes investidos de jurisdição trabalhista.

É comum empregados trabalharem 12 horas, folgando nas 24 horas seguintes. Tem-se, assim, o sistema "12 x 24" (popularmente, doze por vinte e quatro). Outros já laboram 12 horas e têm folgadas as 36 horas seguintes. Está-se diante do regime "12 x 36". A sistemática de jornada alongada seguida de um determinado número de horas de folga também é adotada através dos sistemas conhecidos como "24 x 24" e "24 x 48", sendo os referidos últimos números correspondentes às horas em folga.

Pois bem, incomodado com a divergência que grassava no fôro quanto ao real número de horas extras e noturnas derivadas de tais sistemas de trabalho, entendi oportuno buscar uma fórmula que, de modo simples, ajudasse na dissipação da controvérsia.

Com efeito, e a partir de operações elementares, pude constatar o seguinte:

HORAS EXTRAS

REGIME 12 X 24:

*Primeira observação: somando-se 12 + 24, chega-se a 36. Ou seja, para cada 36 horas vividas, 12 são trabalhadas. Ora, 12 é 1/3 de 36.

Pois bem, usando-se de igual proporção e consideradas todas as horas de um mês, tem-se que quem trabalha 12 horas e folga 24 horas, na verdade labora 1/3 das horas de um mês e folga 2/3. Vale dizer: de cada 720 horas (total mensal = 24hs. x 30 dias) há trabalho em 240 horas, o que resulta em 20 horas extras/mês.

REGIME 12 X 36:

*Usando o mesmo raciocínio utilizado no regime de 12 x 24, tem-se que o empregado, no regime 12 x 36, labora 1/4 das horas de um mês (12 + 36 = 48 e 12 é 1/4 de 48) e folga 3/4. Como são 720 horas a cada mês, o empregado trabalha 180 horas. Não há, a princípio, horas extras, já que o trabalho normal mensal é de 220 horas.

(*) - Paulo Mont'Alverne Frota é Juiz do Trabalho do TRT da 16ª Região - MA

REGIME 24X24:

*Com a mesma metodologia, tem-se que o empregado, trabalha metade (1/2) das horas de um mês ($24+24 = 48$ e 24 é 1/2 de 48) folga na outra metade. Como são 720 horas a cada mês, o empregado, no 24×24 , labora 360 horas, o que resulta em 140 horas extras mensais.

REGIME 24 x 48

*Tem-se que o empregado trabalha 1/3 das horas de cada mês ($24 + 48 = 72$ e 24 é 1/3 de 72). 1/3 de 720 é igual a 240. São, tal como no 12x24, 20 horas extras/mês.

Mas o leitor deverá estar intrigado: por que o articulista insistiu no uso da expressão "a princípio" ao analisar o sistema 12x36, se os cálculos acima postos são absolutamente plausíveis e não dão margem a outros resultados?

A resposta é simples e pode ser colhida do que está posto no art. 7º, XIII, da CF/88. No caso de empregado que trabalha "12X36", vai interessar se existe ou não acordo ou convenção coletiva de trabalho estabelecendo o referido regime. Se houve a pactuação prevista no art. 7º, XIII, da Constituição Federal, certamente não se poderá falar em horas extras. Se, entretanto, o regime não foi ajustado em acordo ou convenção coletiva, orienta a jurisprudência mais avisada que tem incidência o E. 85 do TST, de modo que seriam devidas não propriamente horas extras, mas somente o adicional de horas extras (50%) relativo às horas excedentes da oitava diária. A propósito, vejam-se os arestos a seguir:

"Acordo de compensação ilegal - Regime 12 X 36 horas - O regime 12 de trabalho por 36 de descanso implica, ante a ilegalidade da contratação, a condenação do empregador ao pagamento do adicional de horas extras sobre as excedentes da oitava diária, uma vez que se encontra remunerada a hora normal, sob pena de ofensa ao princípio do non bis in idem. (TRT-SC-RO v. 2.006/90-Ac. 2ª T - 1.853/91 - 09.04.91)".

"Regime de revezamento 12 X 36 horas - Adicional devido sobre as horas trabalhadas acima da jornada regular.

12 x 36 - O regime de revezamento 12 x 36 horas é uma prorrogação compensada; restando inobservada a formalidade legal, é devido o adicional sobre horas trabalhadas acima da jornada regular" (TST - 1ª T - Ac. 2.195/91 - Rel. Min. Fernando Vilar - DJU 09.08.91, pag. 10.475)".

Com efeito, quem trabalha no regime "12 x 36" sem o respaldo de acordo ou convenção coletiva tem direito ao adicional de horas extras relativamente a 60 horas mensais ($180 : 12 = 15 \times 4\text{hs}$ que superam a oitiva diária = 60).

No demais, tenho por equivocado o entendimento de alguns juízes que, calculando sobrelabor, usam de contar as horas decorrentes da ficção jurídica criada pelo § 1º do art. 73 da CLT. Não resta dúvida que referido dispositivo pertine tão somente ao trabalho noturno. Não cabe outra exegese. Só se pode considerar (contar) a "hora ficta" nele tratada quando se está apurando as horas sobre as quais incidirá o adicional noturno. Data venia, parece ilógico contar 13 horas de trabalho, por exemplo, no sistema 12 x 24. Se fosse para ser assim, deveríamos ter um inusitado 13 X 24. Chancelando esse equívoco, a Justiça contraria a *mens legis*, impondo dupla e descabida oneração do empregador.

HORAS NOTURNAS

Conhecidas as horas extras, restava apurar o número de horas noturnas praticadas pelo trabalhador urbano em cada um dos mencionados sistemas de jornada, à vista do disposto nos § 1º e 2º, do art. 73, da CLT. Segue a solução:

REGIME 24 X 24

*Pois bem, o empregado submetido ao sistema 24 x 24 trabalha 15 dias a cada mês, vinte e quatro horas em cada um desses 15 dias, das quais 08 (oito) são noturnas. Faz jus ao adicional noturno tocante a 120 horas mensais ($15 \times 8 = 120$).

REGIME 12 X 24

*Já se viu, ao exame das horas extras, que o empregado, neste sistema, labora 1/3 das horas de um mês. Portanto, visando facilitar o raciocínio, deve-se considerar, apenas para efeito de cálculo, que, dos 30 dias do mês, o empregado trabalha 10 (entenda-se: 10×24 horas). Como em cada intervalo de 24 horas são encontradas 08 (oito) noturnas, chega-se à conclusão que, adotando o regime 12 X 24, o empregado tem direito a 80 horas mensais com adicional noturno.

REGIME 12X36

*Tomando-se como exemplo um empregado cumpridor do sistema 12 X 24, se um dia ele trabalha das 19 às 07 hs, ao retornar da folga ele irá atuar no horário das 07 às 19 hs. Ou seja, mantém-se a jornada, mas há uma variação, uma alternância no horário. Já o empregado que obedece o regime 12 X 36 tem invariáveis a jornada e o horário. Vale dizer, trabalhará sempre das 19 às 07 hs, ou sempre das 07 às 19 hs. Não acontece alternância de turnos.

Destarte, o sistema 12 x 36 poderá ou não ensejar adicional noturno. Vai depender do horário de trabalho do empregado. Inexistirá labor noturno toda vez que o trabalho for iniciado entre 05 e 10 hs.

No entanto, os pedidos de adicional noturno mais freqüentes na Justiça Especializada dizem respeito a empregados com jornada iniciada no intervalo entre 17 e 24 horas. Vale dizer, cogitam de empregados que trabalharam no horário das 17 às 05 hs, ou das 18 às 06 hs, ou das 19 às 07 hs, ou das 20 às 08 hs, ou das 21 às 09 hs, ou das 22 às 10 hs, ou das 23 às 11 hs, ou das 24 às 12 horas. Em qualquer de tais horários, para cada 12 laboradas, 08 (oito) são horas noturnas.

Com efeito, o empregado que laborar em qualquer dos citados horários fará jus a 120 horas noturnas/mês. Explico: quem trabalha 12 x 36, já se viu, labora 1/4 das horas do mês, portanto 180 ($720:4=180$). Se para cada 12 horas trabalhadas, oito são noturnas, tem-se que 2/3 de 12 é 8). Pois bem, usando-se de igual proporção, tem-se que, das 180 horas/mês trabalhadas em cada um dos mencionados horários, 2/3 são noturnas. Ora, 2/3 de 180 é 120.

Por fim, ciente de que os corridos dias hodiernos imprimiram o gosto pela consulta a tabelas, apresento a síntese dos argumentos acima lançados:

TABELA DE HORAS EXTRAS SEGUNDO O REGIME DE TRABALHO

- Regime 12 x 24 = são 20 horas extras
- Regime 12 x 36 = Se houver AC ou CCT, não haverá hora extra. Sem AC ou CCT, é devido o adicional de horas extras relativo a 60 hs./mês.
- Regime 24 x 24 = são 140 horas extras.
- Regime 24 x 48 = são 20 horas extras.

TABELA DE HORAS NOTURNAS

- Regime 12 x 24 = são 80 horas noturnas
- Regime 12 x 36 = inexistirá labor noturno toda vez que o trabalho for iniciado entre 05 e 10 hs. Nos horários 17 às 05 hs, 18 às 06 hs, 19 às 07 hs, 20 às 08 hs, 21 às 09 hs, 22 às 10 hs, 23 às 11 hs ou 24 às 12 horas, são 120 horas noturnas
- Regime 24 x 24 = são 120 horas noturnas.